

Државната комисија за жалби по јавни набавки во состав: Маја Малахова – претседател, м-р Мишо Василевски – заменик претседател, Елита Шуки – член и Томо Томовски – член, врз основа на член 200 од Законот за јавните набавки, одлучувајќи по жалбата на жалителот – „ИР ГРУП КОНСТРУКТ“ ДООЕЛ Тетово, наш број 09-590/1 од 18.09.2018 година, изјавена против Одлуката за избор на најповолна понуда бр.14-7781/15 од 10.09.2018 година, донесена по Огласот за доделување на договор за јавна набавка со Отворена постапка бр.32/2018 за набавка на работи – изградба и реконструкција на пат во УБ.4 и на градежни работи во место викано Канаџик на договорниот орган Општина Тетово, врз основа на член 220 став (1) алинеја 6 и став 3 и 4, а во врска со член 211 и член 228 став 2 и 7 од Законот за јавните набавки (Службен весник на Република Македонија бр.27/2015, бр.78/2015, бр.192/2015, бр.27/2016, бр.120/2016, бр.165/2017 и бр.83/2018), на 48<sup>-та</sup> Седница одржана на ден 03.10.2018 година го донесе следното:

## РЕШЕНИЕ

**1.Жалбата** на жалителот „ИР ГРУП КОНСТРУКТ“ ДООЕЛ Тетово, изјавена против Одлуката за избор на најповолна понуда бр.14-7781/15 од 10.09.2018 година, донесена по Огласот за доделување на договор за јавна набавка со Отворена постапка бр.32/2018 за набавка на работи – изградба и реконструкција на пат во УБ.4 и на градежни работи во место викано Канаџик на договорниот орган Општина Тетово, **СЕ УВАЖУВА.**

**2. СЕ ПОНИШТУВА** Одлуката за избор на најповолна понуда бр.14-7781/15 од 10.09.2018 година, донесена по Огласот за доделување на договор за јавна набавка со Отворена постапка бр.32/2018 за набавка на работи – изградба и реконструкција на пат во УБ.4 и на градежни работи во место викано Канаџик на договорниот орган Општина Тетово.

**3. СЕ ПОНИШТУВА ПОСТАПКАТА** по Огласот за доделување на договор за јавна набавка со Отворена постапка бр.32/2018 за набавка на работи – изградба и реконструкција на пат во УБ.4 и на градежни работи во место викано Канаџик на договорниот орган Општина Тетово.

**4. Се задолжува** договорниот орган да му ги надомести трошоците на жалителот -, во износ од 250,00 денари на име административна такса и износ од 18.450, 00 денари на име надомест за водење на жалбена постапка, **во рок од 15 дена од денот на приемот на решението.**

**5. Договорниот орган е должен** да постапи по решението на Државната комисија, во спротивно ќе се смета дека не е спроведена постапката за доделување на договор за јавна набавка согласно со Законот за јавните набавки.

**6. Решението** на Државната комисија за жалби по јавни набавки **е конечно.**

### *Образложение*

Економскиот оператор „ИР ГРУП КОНСТРУКТ“ ДООЕЛ Тетово, изјави жалба против Одлуката за избор на најповолна понуда бр.14-7781/15 од 10.09.2018 година, донесена по Огласот за доделување на договор за јавна набавка со Отворена постапка бр.32/2018 за набавка на работи – изградба и реконструкција на пат во УБ.4 и на градежни работи во место викано Канаџик на договорниот орган Општина Тетово, бидејќи смета дека договорниот орган сторил битни повреди на одредбите на Законот за јавните набавки во евалуацијата и постапката за доделување на договор за јавна набавка и предлага Државната комисија за жалби по јавни набавки да ја уважи жалбата, да ја укине одлуката за избор и предметот да го врати во фаза на повторна евалуација, или да ја поништи постапката како и да го задолжи договорниот орган со трошоците на постапката..

Во одговорот на жалбата бр.14-7781/16 од 24.09.2018 година, договорниот орган Општина Тетово наведува дека изјавената жалба е неоснована, поради што предлага, Државната комисија за жалби по јавни набавки истата да ја одбие.

Државната комисија за жалби по јавни набавки во текот на жалбената постапка ги изведе писмените докази и тоа: жалбата, одговорот на жалбата, одлуката за јавна набавка, огласот, тендерската документација, записникот од отворањето на понудите, извештајот од поднесување на конечна цена, понудите на понудувачите, извештајот за спроведена постапка, Одлуката за избор на

најповолна понуда, како и останатата документација приложена во предметот, при што врз основа на член 220 став (1) алинеја 6 од Законот за јавните набавки најде:

***Жалбата е дозволена, навремена и изјавена од овластен подносител.***

***Жалбата е основана.***

Од увидот во доставените списи на предметот и испитувајќи ги жалбените наводи, Државната комисија за жалби по јавни набавки ја утврди следната фактичка состојба:

Договорниот орган, спровел постапка за јавна набавка со Оглас за доделување на договор за јавна набавка со Отворена постапка бр.32/2018 за набавка на работи – изградба и реконструкција на пат во УБ.4 и на градежни работи во место викано Канаџик, за што претходно била донесена Одлука за јавна набавка бр.14-7781/1 од 24.07.2018 година. Постапката била објавена на ЕСЈН на Бирото за јавни набавки, набавката била неделива, а договорниот орган во тендерската документација и огласот предвидел дека како критериум за избор ќе се користи најниска цена, постапката ќе се спроведе во електронска форма и ќе заврши со спроведување на електронска аукција. Од понудувачите било побарано да достават Изјава за независна понуда, Гаранција на понудата – 3% и Гаранција за квалитетно извршување на договорот – 5%.

До крајниот рок за поднесување на понудите 20.08.2018 година, пристигнале вкупно 2(две) понуди од понудувачите: „ИР ГРУП КОНСТРУКТ“ ДООЕЛ Тетово и „ЕУРО ИНВЕСТ-ИНГ“ ДОО Тетово, за што бил составен Записник од отворањето на понудите бр.14-7781/11 од 20.08.2018 година. Комисијата за јавни набавки на договорниот орган извршила проверка на комплетноста и валидноста на понудите, по што единствениот понудувач со прифатлива понуда го поканила да поднесе конечна цена. По завршувањето на поднесувањето на конечна цена, врз основа на електронски генерираниот Извештај од поднесувањето на конечна цена и Извештајот од спроведена постапка бр.14-7781/14 од 10.09.2018 година, Комисијата за јавни набавки дала предлог за избор како најповолна понуда да биде избрана понудата на економскиот оператор „ЕУРО ИНВЕСТ-ИНГ“ ДОО Тетово. Ваквиот предлог бил

прифатен од страна на одговорното лице на договорниот орган по што била донесена Одлука за избор на најповолна понуда бр.14-7781/15 од 10.09.2018 година.

Незадоволен од донесената Одлука за избор на најповолна понуда бр.14-7781/15 од 10.09.2018 година, жалба до Државната комисија за жалби по јавни набавки поднесе економскиот оператор „ИР ГРУП КОНСТРУКТ“ ДООЕЛ Тетово

Проверувајќи ги жалбените наводи на жалителот, Државната комисија за жалби по јавни набавки го утврди следното:

Жалителот во жалбата наведува дека договорниот орган сторил битни повреди на одредбите на Законот за јавните набавки во евалуацијата и постапката за доделување на договор за јавна набавка. Имено, Комисијата за јавни набавки при евалуација на понудите, понудата на жалителот ја отфрлила како неприфатлива поради неисполнување на условите од точка 2.5. од Техничка и професионална способност од тендерската документација потточка 2.5.1 точките 3.4.5 и 6. Жалителот смета дека вака истакнатиот основ, не е и не требало да биде причина за отфрлање на неговата понуда, бидејќи е неоснован. Имено комисијата за јавни набавки се повикала на дадениот одговор по прашање од 30.07.2018 година, каде дала објаснување за нешто што воопшто како такво не било предвидено во тендерската документација, односно вршела искористување на момент во нејзина полза а кое нешто било противзаконско. Согласно Законот за јавните набавки, Комисијата нема можност, овластување со објаснување да дополни параметри кои се предвидени во тендерската документација. Дополнување на параметри Комисијата можела да направи само со измена на тендерската документација. Согласно наведените услови во тендерската документација за оваа набавка и наведеното во објаснувањето во одговорот истите не се совпаѓале од причина што во тендерската документација стоеле условите под број во редослед од точка 1 до точка 6 а во Одговорот биле дадени појаснувања само за точка 3 и 5, кои гледано со одговорот се именувале односно станувале критериум по свое ограничувајќи се временски. Согласно член 38 од Законот за јавните набавки Комисијата доколку смета дека испуштила одреден елемент по свое наоѓање или по основ на прашање од економски оператор требало да ја измени тендерската документација а не врз основа на даден одговор да поставува нови критериуми. Исто така со објаснувањето дадено како одговор на прашање, Комисијата наметнала параметри кои не биле во согласност со член 153 став 1 алинеја 3 и член 153 став 2 алинеја 3 од Законот за јавните набавки. Во делот од условите со кој се

предвидувал бројот на вработени кои требало да ги има економскиот оператор, поточно во делот 2.5.1 техничка или професионална способност, потточка 2, како еден од минималните услови кои требало да ги исполнува економскиот оператор било предвидено економскиот оператор да има вработено минимум 10 вработени. При што вака предвидениот услов во 2.5.2 се вели дека треба да се докаже со потврда листинг на вработени. Вака бараниот доказ бил спротивен на член 153 став 3 алинеја 3 од Законот за јавните набавки. Со вака утврдените услови било прекршено и начелото на Законот за јавните набавки што е фер конкуренција и недискриминирање на учесниците по оваа јавна набавка. Согласно наведеното жалителот предлага Државната комисија за жалби по јавни набавки да ја уважи жалбата, да ја укине одлуката за избор и предметот да го врати во фаза на повторна евалуација, или да ја поништи постапката како и да го задолжи договорниот орган со трошоците на постапката.

Во одговорот на жалбата договорниот орган дава кратка хронологија на постапката, осврт на условите од тендерската документација и наведува дека жалбата е неоснована. Имено, од побараните докази предвидени во точка 2.5 од тендерската документација, Комисијата констатираше дека економскиот оператор не го исполнува минималниот услов по повеќе точки. Имено по отворањето на понудите Комисијата за јавната набавка врз основа на член 140 пристапила кон евалуација на пристигнатите понуди, при што констатирала дека понудата на жалителот не е комплетна. За точка 1 доставување на договори за минимум 3 (три) успешно спроведени работи од кои најмалку 1 (еден) договор за работи со износ од најмалку 9.000.000,00 денари., (копии) заверени од понудувачот со печат и потпис на одговорното лице, назнака "Верно на оригиналот". Договорите кој ги навел жалителот помеѓу Општина Тетово и жалителот со бр.14-0307-2 од 27.07.2015 година, кој како прво поминува 3 години, исто така договорот со бр.0503-38 од 11.09.2017 помеѓу Општина Тетово и жалителот не бил реализиран и имал правни спорови помеѓу Општина Тетово и изведувачот поради не продолжување на рокот на Гаранцијата за квалитет и ненавремено и неквалитетно изведување. Со оглед на фактот дека како договорен орган е Општина Тетово, истата го смета жалителот за несериозен и проблематичен во реализација на проектите за кои имал неколку Опомени по претходни проекти. Исто така не се исполнувале условите од точките 3 и 5, и за 6 Да поседуваат и располагаат со мин. опрема и машини. Имено, ако жалителот не можел да исполни еден услов истиот не може да се квалификува како способен а воедно не исполнувал услови за повеќе точки од тендерската документација. Поради горенаведеното. Комисијата констатирала дека жалбените наводи на жалителот се неосновани бидејќи Комисијата со максимална претпазливост и почитување на одредбите од Законот за јавните набавки ги верифицирала сите факти и документи доставени со понудата со

кои се потврдила не сериозноста на жалителот. Имено, согласно член 154 став (1) од Законот за јавните набавки, техничката и професионалната способност на економскиот оператор можеле да бидат поддржани од друг субјект, без оглед на правните врски меѓу економскиот оператор и тој субјект, освен во делот на референтната листа, претходно склучените договори и на лиценците. Комисијата констатирала дека жалителот врз основа на горенаведеното во делот на 10 вработени економскиот оператор можел да биде поддржан од друг субјект или можел само со изјава за ангажиран технички персонал и технички органи, особено оние задолжени за контрола на квалитет, без оглед на тоа дали тие непосредно му припаѓаат на економскиот оператор врз основа на член 153 став 3 алинеја 3 од Законот за јавните набавки. Во делот на точка 2.5 од Техничка и професионална способност потточка 2.5.1 точките 2, 3, 4 и 5 барањата биле ставени врз основа на член 153 став 3 алинеја 2 - образовни и професионални квалификации на економскиот оператор или на неговиот раководен кадар и особено на лицата кои биле одговорни за извршување на конкретните работи. Претензиите во врска со член 153 став 1 алинеја 3 и член 153 став 2 алинеја 3 од Законот за јавните набавки се неосновани поради тоа што постапката била за доделување на договор за јавна набавка на работи а член 153 став 1 алинеја 3 и член 153 став 2 алинеја 3 од Законот за јавните набавки се за (1) постапките за доделување на договор за јавна набавка на стоки односно (2) постапките за доделување на договор за јавна набавка на услуги. Согласно наведеното договорниот орган предлага Државната комисија за жалби по јавни набавки жалбата на жалителот да ја одбие како неоснована.

Државната комисија постапувајќи по жалбата и жалбените наводи, како и по службена должност согласно член 211 од Законот за јавните набавки, а врз основа на сите приложени писмени докази во предметот за спроведената постапка за доделување договор за јавна набавка, утврди дека жалбата е основана.

Државната комисија за жалби по јавни набавки утврди дека договорниот орган сторил битни повреди при спроведувањето на постапката во однос на член 210 став 1, алинеја 3 во врска со член 2 и член 154 став 3 од Законот за јавните набавки. Имено, Државната комисија согласно доказите со кои располага за конкретната постапка утврди дека понудата на жалителот била отфрлена од понатамошна евалуација на понудите, од причини што според договорниот орган не ги исполнувала условите наведени во точка 2.5 од тендерската документација каде што се наведени критериумите за техничката или професионална способност. Имено, од потточка 2.5.1 точките 3, 4, 5 и 6, во објаснувањето на одговорот на прашање бр.14-7781/5 од 30.07.2018 година е

наведено дека не можат да исполнуваат со поддршка од друг субјект горенаведените точки 3 и 5, само да се вработени кај носителот на набавката и тоа минимум 1 (еден) месец пред јавното отворање на понудите, кое важи и за точка 4 не може да се исполни условот за поддршка од друг субјект. За точка 6 во табелата за машините реден број 6 било барано 2 камиона со минимум носивост 10т со важечка регистрација додека на понудата доставил за 1 камион.

Државната комисија утврди дека тендерската документација на договорниот орган е изготвена спротивно на Законот за јавните набавки. Имено, во точка 2.5.1. каде е предвидена техничката и професионална способност на економските оператори, барано е економскиот оператор да има минимум 10 вработени, да има вработени најмалку 2 инженери со овластување А/Б, да има вработено минимум еден 1 геодетски инженер, економскиот оператор да има вработено минимум 1 лице со Уверение за положен стручен испит за стручно лице за безбедност при работа (Издадено од МТСП) кај носителот на набавката. Наведените барања се спротивни на член 153 став 3 од Законот за јавните набавки со кои се сторени повреди на член 2. Со оглед на наведеното, Државната комисија за жалби по јавни набавки предлага жалбата да се уважи и одлуката за избор да се поништи како и да се поништи целокупната постапка.

Согласно наведените причини Државната комисија одлучи да ја уважи жалбата, да ја поништи Одлуката за избор на најповолна понуда бр.14-7781/15 од 10.09.2018 година, донесена по Огласот за доделување на договор за јавна набавка и ја поништи Отворената постапка бр.32/2018 за набавка на работи – изградба и реконструкција на пат во УБ.4 и на градежни работи во место викано Канаџик на договорниот орган Општина Тетово. При евентуално спроведување на нова постапка договорниот орган да ги има во предвид забелешките на Државната комисија за жалби по јавни набавки односно договорниот орган да изготви тендерска документација која е согласно Законот за јавните набавки.

Согласно член 2 од Законот за јавните набавки: Со овој закон особено се обезбедува: - конкуренција меѓу економските оператори, - еднаков третман и недискриминација на економските оператори, - транспарентност и интегритет во процесот на доделување на договори за јавни набавки и - рационално и ефикасно искористување на средствата во постапките за доделување договори за јавна набавка.“

Во член 32 од Законот за јавните набавки е утврдено дека: (1) Договорниот орган е должен во тендерската документација да ги наведе барањата, условите, критериумите и други неопходни информации, со цел да му обезбеди на економскиот оператор целосни, точни и прецизни информации во врска со

начинот на спроведување на постапката за доделување на договор за јавна набавка. (2) Тендерската документација особено содржи: - општи информации во врска со договорниот орган, особено адреса, телефонски број, број на факс, електронска пошта, лица за контакт, начини на комуникација итн., - упатства во врска со законските рокови и неопходните услови за учество во постапката за доделување на договор, - доколку се бара, минималните критериуми за утврдување на способност и документација што треба да ја поднесат понудувачите или кандидатите за да го докажат исполнувањето на критериумите за утврдување на способност, - технички спецификации или, во случај на применување на конкурентен дијалог или постапка на преговарање, описна документација, - упатства во врска со изработка и поднесување на техничката и финансиската понуда, - детална и целосна информација во врска со критериумите за доделување на договорот што ќе се применува за избор на најповолна понуда согласно со одредбите од Главата VII Дел 3 на овој закон, - упатства во врска со правната заштита во постапка за доделување на договор за јавна набавка и - информации во врска со задолжителните одредби од договорот за јавна набавка.(3) Содржината на тендерската документација поблиску ја пропишува министерот за финансии.“

Согласно член 140 став (7) и (8) од Законот за јавните набавки: „(7) Неприфатливите понуди комисијата нема да ги евалуира. (8) Евалуацијата на понудите се врши исклучиво во согласност со критериумите наведени во тендерската документација и објавени во огласот за доделување на договорот за јавна набавка.“

Во член 153 став (3) од Законот за јавните набавки е утврдено дека: „(3) Во постапките за доделување на договор за јавна набавка на работи, техничката и професионалната способност на економскиот оператор можат да се докажат на еден или на повеќе од следниве начини: - листа на работи кои се извршени во последните пет години со приложување на потврда за задоволителна изведба на најважните работи, потврди вклучувајќи вредност, време и локација на изведување на работите и наводи дали работите се изведени согласно со правилата на деловно работење и дали се прописно завршени, - образовни и професионални квалификации на економскиот оператор или на неговиот раководен кадар, и особено на лицата кои се одговорни за извршување на конкретните работи, - изјава за ангажиран технички персонал и технички органи, особено оние задолжени за контрола на квалитет, без оглед на тоа дали тие непосредно му припаѓаат на економскиот оператор, - изјава на економскиот оператор за просечниот годишен број на вработени и за бројот на технички кадар во последните три години, - изјава за техничката опрема која економскиот оператор ја има на располагање за изведување на конкретните



работи и - известување за елементите на договорот кој економскиот оператор има намера да ги отстапи на подизведувач.“

Со оглед на фактот што жалителот успеал во постапката, трошоците на постапката за правна заштита за кои уредно доставил уплатници, ќе му бидат надоместени, согласно со член 228 став (2) и (7) од Законот за јавните набавки

Од причини погоре изложени, се донесе Решение како во диспозитивот.

**Упатство за правно средство:** Согласно член 230 од Законот за јавните набавки и член 20 од Законот за управните спорови, против ова решение незадоволната странка може да поднесе тужба до Управниот суд на Република Македонија во рок од 30 од денот на приемот на решението.

Бр.09-590/7  
03.10.2018 год.  
С к о п је

**ПРЕТСЕДАТЕЛ,  
Маја Малахова**

Доставено до:

- Архива,
- „ИР ГРУП КОНСТРУКТ“ ДООЕЛ Тетово, ул.„Маршал Тито“ бр.10, п.фах.30, Тетово
- Општина Тетово, ул.„Дервиш Цара“ бр.68, 1200 Тетово